

PLIEGO DE ABSOLUCIÓN DE CONSULTAS Y OBSERVACIONES

Entidad convocante : MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN MARCOS

Nomenclatura : LP-SM-64-2024-MDSM/CS-1

Nro. de convocatoria : 1

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : CONTRATACION DE EJECUCION DE OBRA CREACION DEL SERVICIO DE PRÁCTICA DEPORTIVA Y/O RECREATIVA EN EL MINICOMPLEJO DEPORTIVO DEL CASERIO UNION QUICHQUI DE CENTRO POBLADO DE PICHU QUINHUARAGRA DISTRITO DE SAN MARCOS DE LA PROVINCIA DE HUARI DEL DEPARTAMENTO DE ANCASH CON CUI N° 2619450

Ruc/código : 20534103167

Fecha de envío : 26/12/2024

Nombre o Razón social : J Y G E.I.R.L.

Hora de envío : 20:49:44

Observación: Nro. 1

Consulta/Observación:

De acuerdo al Artículo 2° de la Ley de Contrataciones del Estado, el cual establece que todos los interesados en participar en un proceso de contratación pública deben ser tratados de manera equitativa y justa, se debe garantizar la igualdad de condiciones para todos los postores, sin discriminación ni favoritismos. Además, se deben seguir los procedimientos establecidos de forma transparente y objetiva. El postor seleccionado debe cumplir con los requisitos y entregables acordados en el contrato, de lo contrario se pueden aplicar sanciones y penalidades. Principio de igualdad del postor.

En relación con lo anterior, cabe señalar que las obras similares, tal como están definidas, son limitativas y transgreden el principio de derecho del postor, ya que se restringen únicamente a: creación y/o construcción y/o mejoramiento y/o ampliación y/o reconstrucción de: complejos deportivos y/o minicomplejos deportivos.

En tal sentido y con en aras de no generar indicios de que se tiene un direccionamiento, y citando a la vez el principio de concurrencia el cual menciona en el Artículo 16° de la Ley y el Artículo 29° del Reglamento, así como la directiva N° 001-2019-OSCE/CD, sobre la definición de obras similares; debe entenderse que es responsabilidad de la entidad establecer dicha definición. Esta debe considerar que por "obra similar" se entiende aquella de naturaleza semejante a la que se desea contratar, entendiendo por semejante lo que es parecido, pero no necesariamente igual. Por lo tanto, para su definición, se deben tener en cuenta trabajos de naturaleza similar a los convocados. Asimismo, debe considerarse que lo que define la semejanza entre una obra y otra son las prestaciones involucradas en su ejecución.

Por ello se solicita al comité de selección que se amplie el concepto de obras similares a: creación y/o construcción y/o mejoramiento y/o ampliación y/o reconstrucción implementación y/o rehabilitación y/o reconstrucción y/o renovación y/o optimización de: complejos deportivos y/o minicomplejos deportivos y/o complejo deportivo y/o instalaciones deportivas y/o servicios y/o infraestructura deportiva.

Acápate de las bases : Sección: Especifico

Numeral: 3.2

Literal: B

Página: 36

Artículo y norma que se vulnera (En el caso de Observaciones):

ARTICULO N° 02 DE LA LEY DE CONTRATACIONES DEL ESTADO

Análisis respecto de la consulta u observación:

En el marco de lo establecido por los Numerales 7.2 y 8.2.6 de la Directiva N° 023-2016-ISCE/CD; las cuales prescriben: 7.2. Conforme al artículo 51 del Reglamento, la absolución de consultas y observaciones se realiza de manera motivada mediante pliego que se elabora conforme a lo que establece la presente Directiva; en el caso de las observaciones se debe indicar si estas se acogen, se acogen parcialmente o no se acogen. (..)

8.2.6. Análisis respecto de la consulta y/u observación recibida, que supone detallar la respuesta a la solicitud formulada por el participante y el análisis que la sustenta, así como el argumento desarrollado para desvirtuar o confirmar la transgresión normativa identificada por el proveedor.

En ese contexto, se debe precisar como primer punto, que la Subgerencia de Ejecución de Inversión Pública, desarrolla sus funciones en cuanto se refiere a la formulación de los términos de referencia, en estricto amparo del artículo 16 de la Ley de Contrataciones del Estado, el mismo que señala:

El área usuaria es la responsable de formular las especificaciones técnicas, términos de referencia o expediente técnico, (¿).

En ese mismo sentido, el artículo 29 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado, señala expresamente que: (..) es responsabilidad del área usuaria la adecuada formulación del requerimiento, debiendo asegurar la calidad técnica y reducir la necesidad de su reformulación por errores o deficiencias técnicas que repercutan en el proceso de contratación. Bajo tal contexto normativo; resulta necesario mencionar lo indicado por el OSCE, en su Opinión N° 002-

Entidad convocante :	MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN MARCOS
Nomenclatura :	LP-SM-64-2024-MDSM/CS-1
Nro. de convocatoria :	1
Objeto de contratación :	Obra
Descripción del objeto :	CONTRATACION DE EJECUCION DE OBRA CREACION DEL SERVICIO DE PRÁCTICA DEPORTIVA Y/O RECREATIVA EN EL MINICOMPLEJO DEPORTIVO DEL CASERIO UNION QUICHQUI DE CENTRO POBLADO DE PICHU QUINHUARAGRA DISTRITO DE SAN MARCOS DE LA PROVINCIA DE HUARI DEL DEPARTAMENTO DE ANCASH CON CUI N° 2619450

	Especifico	3.2	B	36
Artículo y norma que se vulnera (En el caso de Observaciones):				
ARTICULO N° 02 DE LA LEY DE CONTRATACIONES DEL ESTADO				
Análisis respecto de la consulta u observación:				
2020/DTN; la cual precisa que:				
(¿) el área usuaria es la dependencia que cuenta con los conocimientos técnicos necesarios para definir las características técnicas de los bienes, servicios y obras que se habrán de contratar.				
Dichos argumentos legales, han sido reiterados en diversos pronunciamientos por parte del OSCE, como son los pronunciamientos: PRONUNCIAMIENTO N° 174-2023-DGR; ; PRONUNCIAMIENTO N° 037-2023/OSCE-DGR; PRONUNCIAMIENTO N° 035-2023/OSCE-DGR; PRONUNCIAMIENTO N° 105-2023/OSCE-DGR; PRONUNCIAMIENTO N° 105-2023/OSCE-DGR; entre otros.				
Ahora bien, del análisis de la observación del participante; se advierte que, la observación planteada está orientada a la modificación del concepto de obras similares, solicitando se considere otros tipos de obras o infraestructura.				
Sobre el particular y haciendo un análisis a fondo de la presente observación, se advierte que la petición tiene coincidencia en general, con los otros participantes observantes, en el hecho de modificar el concepto de obras; en consecuencia, el pedido que se realiza no puede catalogarse como una petición aislada o de interés particular; toda vez que, existe coincidencia argumentativa para la ampliación del concepto de obras similares.				
En este sentido, analizando en detalle las obras a las cuales pretenden se amplie el concepto de similares; se advierte que, los diversos observantes, proponen obras análogas; pero también algunas semejantes a la naturaleza de la funcionalidad de la obra materia de objeto de contratación; en ese sentido, esta área usuaria, en el marco de lo establecido en el literal a, del Artículo 2 de la Ley de Contrataciones del Estado; ha decidido acoger de forma parcial la observación; todo ello, en aras de no generar restricciones de participación a posibles postores potenciales.				
Bajo las consideraciones antes descritas y al amparo de lo prescrito el numeral 29.11 del artículo 29 del Reglamento de la Ley de contrataciones:				
(¿) el requerimiento puede ser modificado para mejorar, actualizar o perfeccionar las especificaciones técnicas, los términos de referencia y el expediente técnico de obra, así como los requisitos de calificación, previa justificación que debe formar parte de dicho expediente, bajo responsabilidad. Las modificaciones cuentan con la aprobación del área usuaria.				
Bajo dichas consideraciones fácticas y legales, este despacho en calidad de área usuaria, acoge de forma parcial la observación; por ende, Autoriza la modificación del concepto de obras similares; de la siguiente forma:				
Se considerará como obras similares a, ejecución de obras que correspondan a: creación y/o construcción y/o mejoramiento y/o ampliación y/o reconstrucción y/o implementación y/o rehabilitación y/o renovación y/o optimización de: complejos deportivos y/o minicomplejos deportivos y/o servicios y/o infraestructura deportiva.				

Precisión de aquello que se incorporará en las bases a integrarse, de corresponder:
null

Entidad convocante : MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN MARCOS

Nomenclatura : LP-SM-64-2024-MDSM/CS-1

Nro. de convocatoria : 1

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : CONTRATACION DE EJECUCION DE OBRA CREACION DEL SERVICIO DE PRÁCTICA DEPORTIVA Y/O RECREATIVA EN EL MINICOMPLEJO DEPORTIVO DEL CASERIO UNION QUICHQUI DE CENTRO POBLADO DE PICHU QUINHUARAGRA DISTRITO DE SAN MARCOS DE LA PROVINCIA DE HUARI DEL DEPARTAMENTO DE ANCASH CON CUI N° 2619450

Ruc/código :	20534103167	Fecha de envío :	26/12/2024
Nombre o Razón social :	J Y G E.I.R.L.	Hora de envío :	20:49:44

Observación: Nro. 2

Consulta/Observación:

Se observa que se ha implantado en las condiciones de presentación mediante consorcios, aspectos totalmente limitativos; como son: que únicamente se consorcién un máximo de tres empresas y que el porcentaje de participación mínima de cada consorciado será mayor al cuarenta por ciento.

Sobre el particular debemos indicar que el área usuaria, no sustenta la razonabilidad de exigir parámetros con respecto al porcentaje; más aún cuando, a la fecha las capacidades máximas de contratación que emite el OSCE son únicamente hasta medio millón de soles; en ese sentido, el área usuaria inserta dicho requisito de forma incoherente, donde se evidencia que limita la libre concurrencia de empresas que inician en esta actividad y que pueden usar el mecanismo del consorcio con otras empresas que tienen experiencia en el rubro; todo esto haría ver un posible direccionamiento a determinadas empresas, y deja de lado a potenciales postores, que se ven limitados de participar; cabe precisar que el principio de libre concurrencia, esgrimido en la ley de contrataciones con el estado establece que: las entidades promueven el libre acceso y participación de proveedores en los procesos de contratación que realicen, debiendo evitarse exigencias y formalidades costosas e innecesarias. Se encuentra prohibida la adopción de prácticas que limiten o afecten la libre concurrencia de proveedores. Bajo dichas consideraciones legales, no resulta coherente y, muy por el contrario, representa una restricción evidente, el hecho de consignar solo dos postores y que el porcentaje de participación mínima de cada consorciado será mayor al cuarenta por ciento solicitamos que se amplíe en el número de consorciado a tres consorciados y se reduzca la participación mínima al diez por ciento.

Acápite de las bases : Sección: Especifico Numeral: 14 Literal: L Página: 33

Artículo y norma que se vulnera (En el caso de Observaciones):

ARTICULO N° 02 DE LA LEY DE CONTRATACIONES DEL ESTADO

Análisis respecto de la consulta u observación:

Sobre la observación planteada, es importante destacar lo señalado en el PRONUNCIAMIENTO N.º 493-2023-OSCE-DGR:

¿El numeral 49.5 del artículo 49 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado establece que el área usuaria tiene la potestad de definir el número máximo de consorciados, el porcentaje mínimo de participación de cada consorciado y/o que el integrante del consorcio con mayor experiencia cumpla con un porcentaje específico de participación."

Asimismo, el numeral 6.1 de la Directiva N.º 005-2019-OSCE/CD "Participación de proveedores en consorcio en las contrataciones del Estado" indica:

"(¿) De acuerdo con el Anexo N.º 1 - Definiciones del Reglamento, el consorcio es un contrato asociativo en el cual dos (2) o más personas se asocian, con criterios de complementariedad de recursos, capacidades y aptitudes, para contratar con el Estado. El área usuaria puede establecer el número máximo de consorciados en función de la naturaleza de la prestación, así como el porcentaje mínimo de participación de cada consorciado, y que el integrante con mayor experiencia cumpla con un porcentaje determinado de participación."

Este razonamiento también es respaldado por la Opinión N.º 002-2020/DTN, la cual enfatiza que el área usuaria es la responsable de definir las características técnicas de los bienes, servicios y obras que serán contratados, debido a su conocimiento especializado.

Con base en lo expuesto, se concluye que es facultad exclusiva de la Entidad, a través de su área usuaria, establecer las condiciones para los consorcios, en atención a la naturaleza de la prestación.

Ahora bien, del análisis integral del pliego de consultas y observaciones se advierte que la mayoría de postores, solicita una reformulación en las condiciones de los postores en cuanto se refiere a la presentación en forma de consorcios; en ese sentido el área usuaria de la entidad, como mejor conocedora de sus necesidades, y en ejercicio de sus facultades descritas en el artículo 16 de la ley y el artículo 29 del reglamento; específicamente al amparo de lo prescrito el numeral 29.11 del artículo 29 del reglamento de la ley de contrataciones, que prescribe: El requerimiento puede ser modificado para mejorar, actualizar o perfeccionar las especificaciones técnicas, los términos de referencia y el expediente técnico de obra, así como los requisitos de calificación, previa justificación que debe formar parte de dicho expediente, bajo responsabilidad las modificaciones

Entidad convocante :	MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN MARCOS
Nomenclatura :	LP-SM-64-2024-MDSM/CS-1
Nro. de convocatoria :	1
Objeto de contratación :	Obra
Descripción del objeto :	CONTRATACION DE EJECUCION DE OBRA CREACION DEL SERVICIO DE PRÁCTICA DEPORTIVA Y/O RECREATIVA EN EL MINICOMPLEJO DEPORTIVO DEL CASERIO UNION QUICHQUI DE CENTRO POBLADO DE PICHU QUINHUARAGRA DISTRITO DE SAN MARCOS DE LA PROVINCIA DE HUARI DEL DEPARTAMENTO DE ANCASH CON CUI N° 2619450

	Especifico	14	L	33
--	------------	----	---	----

Artículo y norma que se vulnera (En el caso de Observaciones):
ARTICULO N° 02 DE LA LEY DE CONTRATACIONES DEL ESTADO

Análisis respecto de la consulta u observación:
cuentan con la aprobación del área usuaria. Por lo tanto, en aras de generar mayor pluralidad de postores y no imponer aspectos o extremos limitativos ha decidido acoger de forma parcial la observación y reformular las condiciones de los consorciados de la siguiente manera: numeral 14. (I) los consorciados deberán de especificar en la promesa de consorcio las obligaciones contractuales que corresponda a cada integrante, en cuanto se refiere a las obligaciones financieras, administrativas, tributarias y legales; del mismo modo, el porcentaje de participación mínima de cada consorciado será mayor o igual al cinco por ciento.

Precisión de aquello que se incorporará en las bases a integrarse, de corresponder:
null

Entidad convocante : MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN MARCOS

Nomenclatura : LP-SM-64-2024-MDSM/CS-1

Nro. de convocatoria : 1

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : CONTRATACION DE EJECUCION DE OBRA CREACION DEL SERVICIO DE PRÁCTICA DEPORTIVA Y/O RECREATIVA EN EL MINICOMPLEJO DEPORTIVO DEL CASERIO UNION QUICHQUI DE CENTRO POBLADO DE PICHU QUINHUARAGRA DISTRITO DE SAN MARCOS DE LA PROVINCIA DE HUARI DEL DEPARTAMENTO DE ANCASH CON CUI N° 2619450

Ruc/código :	20531801084	Fecha de envío :	26/12/2024
Nombre o Razón social :	CONTRATISTAS UNIDOS BAHUA S.A.C.	Hora de envío :	20:59:16

Observación: Nro. 3

Consulta/Observación:

De acuerdo al Artículo 2° de la Ley de Contrataciones del Estado, el cual establece que todos los interesados en participar en un proceso de contratación pública deben ser tratados de manera equitativa y justa. Esto implica que se debe garantizar la igualdad de condiciones para todos los postores, sin discriminación ni favoritismos, y que se deben seguir los procedimientos establecidos de forma transparente y objetiva. Además, el postor seleccionado debe cumplir con los requisitos y entregables acordados en el contrato, de lo contrario se pueden aplicar sanciones y penalidades. Principio de igualdad del postor.

Sobre el particular cabe señalar que, las obras similares son limitativas y transgreden el principio de derecho del postor, ya que se está considerando solo a: creación y/o construcción y/o mejoramiento y/o ampliación y/o reconstrucción de: complejos deportivos y/o minicomplejos deportivos.

En tal sentido y en aras de no generar indicios de que se tiene un direccionamiento, y citando a la vez el principio de concurrencia el cual menciona en el Artículo 16° de la Ley y el Artículo 29° del Reglamento , así como la directiva N° 001-2019-OSCE/CD, en cuanto a la definición de obras similares; debe entenderse que es responsabilidad de la entidad establecer dicha definición, la cual se establece considerando que por obra similar es aquella de naturalezas semejante a la que desea contratar, entendiéndose por semejante a aquello parecido y no igual ,de manera que, para su definición se deberá tener en cuenta aquellos trabajos parecidos o de naturaleza semejante a la que se convoca. asimismo, debe tenerse presente que lo que define la semejanza entre una obra y otra obra son las prestaciones involucradas en su ejecución

Se solicita al comité de selección, se amplie el concepto de obras similares a: creación y/o construcción y/o mejoramiento y/o ampliación y/o reconstrucción y/o implementación y/o renovación de: complejos deportivos y/o servicios y/o infraestructura deportiva y/o minicomplejos deportivos y/o losa deportiva y/o campo deportivo.

Acápite de las bases : Sección: Especifico Numeral: 3.2 Literal: B Página: 36

Artículo y norma que se vulnera (En el caso de Observaciones):

ARTICULO N° 02 DE LA LEY DE CONTRATACIONES DEL ESTADO

Análisis respecto de la consulta u observación:

En el marco de lo establecido por los Numerales 7.2 y 8.2.6 de la Directiva N° 023-2016-ISCE/CD; las cuales prescriben: 7.2. Conforme al artículo 51 del Reglamento, la absolución de consultas y observaciones se realiza de manera motivada mediante pliego que se elabora conforme a lo que establece la presente Directiva; en el caso de las observaciones se debe indicar si estas se acogen, se acogen parcialmente o no se acogen. (..)

8.2.6. Análisis respecto de la consulta y/u observación recibida, que supone detallar la respuesta a la solicitud formulada por el participante y el análisis que la sustenta, así como el argumento desarrollado para desvirtuar o confirmar la transgresión normativa identificada por el proveedor.

En ese contexto, se debe precisar como primer punto, que la Subgerencia de Ejecución de Inversión Pública, desarrolla sus funciones en cuanto se refiere a la formulación de los términos de referencia, en estricto amparo del artículo 16 de la Ley de Contrataciones del Estado, el mismo que señala:

El área usuaria es la responsable de formular las especificaciones técnicas, términos de referencia o expediente técnico, (¿).

En ese mismo sentido, el artículo 29 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado, señala expresamente que: (..) es responsabilidad del área usuaria la adecuada formulación del requerimiento, debiendo asegurar la calidad técnica y reducir la necesidad de su reformulación por errores o deficiencias técnicas que repercutan en el proceso de contratación. Bajo tal contexto normativo; resulta necesario mencionar lo indicado por el OSCE, en su Opinión N° 002-2020/DTN; la cual precisa que:

(¿) el área usuaria es la dependencia que cuenta con los conocimientos técnicos necesarios para definir las

Entidad convocante :	MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN MARCOS
Nomenclatura :	LP-SM-64-2024-MDSM/CS-1
Nro. de convocatoria :	1
Objeto de contratación :	Obra
Descripción del objeto :	CONTRATACION DE EJECUCION DE OBRA CREACION DEL SERVICIO DE PRÁCTICA DEPORTIVA Y/O RECREATIVA EN EL MINICOMPLEJO DEPORTIVO DEL CASERIO UNION QUICHQUI DE CENTRO POBLADO DE PICHU QUINHUARAGA DISTRITO DE SAN MARCOS DE LA PROVINCIA DE HUARI DEL DEPARTAMENTO DE ANCASH CON CUI N° 2619450

	Especifico	3.2	B	36
Artículo y norma que se vulnera (En el caso de Observaciones):				
ARTICULO N° 02 DE LA LEY DE CONTRATACIONES DEL ESTADO				
Análisis respecto de la consulta u observación:				
características técnicas de los bienes, servicios y obras que se habrán de contratar.				
Dichos argumentos legales, han sido reiterados en diversos pronunciamientos por parte del OSCE, como son los pronunciamientos: PRONUNCIAMIENTO N° 174-2023-DGR; ; PRONUNCIAMIENTO N° 037-2023/OSCE-DGR; PRONUNCIAMIENTO N° 035-2023/OSCE-DGR; PRONUNCIAMIENTO N° 105-2023/OSCE-DGR; PRONUNCIAMIENTO N° 105-2023/OSCE-DGR; entre otros.				
Ahora bien, del análisis de la observación del participante; se advierte que, la observación planteada está orientada a la modificación del concepto de obras similares, solicitando se considere otros tipos de obras o infraestructura.				
Sobre el particular y haciendo un análisis a fondo de la presente observación, se advierte que la petición tiene coincidencia en general, con los otros participantes observantes, en el hecho de modificar el concepto de obras; en consecuencia, el pedido que se realiza no puede catalogarse como una petición aislada o de interés particular; toda vez que, existe coincidencia argumentativa para la ampliación del concepto de obras similares.				
En este sentido, analizando en detalle las obras a las cuales pretenden se amplie el concepto de similares; se advierte que, los diversos observantes, proponen obras análogas; pero también algunas semejantes a la naturaleza de la funcionalidad de la obra materia de objeto de contratación; en ese sentido, esta área usuaria, en el marco de lo establecido en el literal a, del Artículo 2 de la Ley de Contrataciones del Estado; ha decidido acoger de forma parcial la observación; todo ello, en aras de no generar restricciones de participación a posibles postores potenciales.				
Bajo las consideraciones antes descritas y al amparo de lo prescrito el numeral 29.11 del artículo 29 del Reglamento de la Ley de contrataciones:				
(¿) el requerimiento puede ser modificado para mejorar, actualizar o perfeccionar las especificaciones técnicas, los términos de referencia y el expediente técnico de obra, así como los requisitos de calificación, previa justificación que debe formar parte de dicho expediente, bajo responsabilidad. Las modificaciones cuentan con la aprobación del área usuaria.				
Bajo dichas consideraciones fácticas y legales, este despacho en calidad de área usuaria, acoge de forma parcial la observación; por ende, Autoriza la modificación del concepto de obras similares; de la siguiente forma:				
Se considerará como obras similares a, ejecución de obras que correspondan a: creación y/o construcción y/o mejoramiento y/o ampliación y/o reconstrucción y/o implementación y/o rehabilitación y/o renovación y/o optimización de: complejos deportivos y/o minicomplejos deportivos y/o servicios y/o infraestructura deportiva.				

Precisión de aquello que se incorporará en las bases a integrarse, de corresponder:
null

Entidad convocante : MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN MARCOS

Nomenclatura : LP-SM-64-2024-MDSM/CS-1

Nro. de convocatoria : 1

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : CONTRATACION DE EJECUCION DE OBRA CREACION DEL SERVICIO DE PRÁCTICA DEPORTIVA Y/O RECREATIVA EN EL MINICOMPLEJO DEPORTIVO DEL CASERIO UNION QUICHQUI DE CENTRO POBLADO DE PICHU QUINHUARAGA DISTRITO DE SAN MARCOS DE LA PROVINCIA DE HUARI DEL DEPARTAMENTO DE ANCASH CON CUI N° 2619450

Ruc/código :	20531801084	Fecha de envío :	26/12/2024
Nombre o Razón social :	CONTRATISTAS UNIDOS BAHUA S.A.C.	Hora de envío :	20:59:16

Observación: Nro. 4

Consulta/Observación:

En las bases de la presente convocatoria se identifican ciertas limitaciones que infringen el principio de concurrencia establecido en el artículo 2 de la Ley de Contrataciones del Estado. Se observa que se ha limitado el porcentaje de participación en el proceso, especificando que la participación mínima de cada consorciado debe ser superior al 40%, y que el consorciado que aporta mayor experiencia en la especialidad (obras similares) debe tener una participación superior al 55%. Sin embargo, la Ley de Contrataciones del Estado estipula que las entidades deben promover el libre acceso y participación de proveedores en los procesos de contratación, evitando exigencias y formalidades costosas e innecesarias. Además, dicha ley prohíbe prácticas que limiten o afecten la libre concurrencia de proveedores. Bajo estas consideraciones legales, se contravienen los principios mencionados, por lo que solicitamos que se reduzca la participación mínima de cada integrante del consorcio a un 8%.

Acápite de las bases : Sección: Específico Numeral: 14 Literal: L Página: 33

Artículo y norma que se vulnera (En el caso de Observaciones):

ARTICULO N° 02 DE LA LEY DE CONTRATACIONES DEL ESTADO

Análisis respecto de la consulta u observación:

Sobre la observación planteada, es importante destacar lo señalado en el PRONUNCIAMIENTO N.º 493-2023-OSCE-DGR:

¿El numeral 49.5 del artículo 49 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado establece que el área usuaria tiene la potestad de definir el número máximo de consorciados, el porcentaje mínimo de participación de cada consorciado y/o que el integrante del consorcio con mayor experiencia cumpla con un porcentaje específico de participación."

Asimismo, el numeral 6.1 de la Directiva N.º 005-2019-OSCE/CD "Participación de proveedores en consorcio en las contrataciones del Estado" indica:

"(¿) De acuerdo con el Anexo N.º 1 - Definiciones del Reglamento, el consorcio es un contrato asociativo en el cual dos (2) o más personas se asocian, con criterios de complementariedad de recursos, capacidades y aptitudes, para contratar con el Estado. El área usuaria puede establecer el número máximo de consorciados en función de la naturaleza de la prestación, así como el porcentaje mínimo de participación de cada consorciado, y que el integrante con mayor experiencia cumpla con un porcentaje determinado de participación."

Este razonamiento también es respaldado por la Opinión N.º 002-2020/DTN, la cual enfatiza que el área usuaria es la responsable de definir las características técnicas de los bienes, servicios y obras que serán contratados, debido a su conocimiento especializado.

Con base en lo expuesto, se concluye que es facultad exclusiva de la Entidad, a través de su área usuaria, establecer las condiciones para los consorcios, en atención a la naturaleza de la prestación.

Ahora bien, del análisis integral del pliego de consultas y observaciones se advierte que la mayoría de postores, solicita una reformulación en las condiciones de los postores en cuanto se refiere a la presentación en forma de consorcios; en ese sentido el área usuaria de la entidad, como mejor conocedora de sus necesidades, y en ejercicio de sus facultades descritas en el artículo 16 de la ley y el artículo 29 del reglamento; específicamente al amparo de lo prescrito el numeral 29.11 del artículo 29 del reglamento de la ley de contrataciones, que prescribe: El requerimiento puede ser modificado para mejorar, actualizar o perfeccionar las especificaciones técnicas, los términos de referencia y el expediente técnico de obra, así como los requisitos de calificación, previa justificación que debe formar parte de dicho expediente, bajo responsabilidad las modificaciones cuentan con la aprobación del área usuaria. Por lo tanto, en aras de generar mayor pluralidad de postores y no imponer aspectos o extremos limitativos ha decidido acoger de forma parcial la observación y reformular las condiciones de los consorciados de la siguiente manera: numeral 14. (I) los consorciados deberán de especificar en la promesa de consorcio las obligaciones contractuales que corresponda a cada integrante, en cuanto se refiere a las obligaciones financieras, administrativas, tributarias y legales; del mismo modo, el porcentaje de participación mínima de cada consorciado será mayor o igual al cinco por ciento.

Precisión de aquello que se incorporará en las bases a integrarse, de corresponder:

Entidad convocante :	MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN MARCOS
Nomenclatura :	LP-SM-64-2024-MDSM/CS-1
Nro. de convocatoria :	1
Objeto de contratación :	Obra
Descripción del objeto :	CONTRATACION DE EJECUCION DE OBRA CREACION DEL SERVICIO DE PRÁCTICA DEPORTIVA Y/O RECREATIVA EN EL MINICOMPLEJO DEPORTIVO DEL CASERIO UNION QUICHQUI DE CENTRO POBLADO DE PICHU QUINHUARAGRA DISTRITO DE SAN MARCOS DE LA PROVINCIA DE HUARI DEL DEPARTAMENTO DE ANCASH CON CUI N° 2619450

null

Entidad convocante : MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN MARCOS

Nomenclatura : LP-SM-64-2024-MDSM/CS-1

Nro. de convocatoria : 1

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : CONTRATACION DE EJECUCION DE OBRA CREACION DEL SERVICIO DE PRÁCTICA DEPORTIVA Y/O RECREATIVA EN EL MINICOMPLEJO DEPORTIVO DEL CASERIO UNION QUICHQUI DE CENTRO POBLADO DE PICHU QUINHUARAGA DISTRITO DE SAN MARCOS DE LA PROVINCIA DE HUARI DEL DEPARTAMENTO DE ANCASH CON CUI N° 2619450

Ruc/código :	20600341325	Fecha de envío :	26/12/2024
Nombre o Razón social :	CONSTRUCTORA RIVERA AQUINO S.A.C.	Hora de envío :	21:00:42

Observación: Nro. 5

Consulta/Observación:

Se observa la definición de obras similares que son los siguientes: creación y/o construcción y/o mejoramiento y/o ampliación y/o reconstrucción de: complejos deportivos y/o minicomplejos deportivos.

Según el artículo 16, inciso 2, de la Ley de Contrataciones del Estado, los términos de referencia deben garantizar igualdad de condiciones para acceder al proceso de contratación, evitando generar barreras o direccionamientos que limiten la competencia. Asimismo, en concordancia con el principio de libre concurrencia establecido en el artículo 2 de la misma ley, está prohibido adoptar prácticas que restrinjan o dificulten la participación libre de los proveedores.

Por tal motivo se solicita que se incluya como obra similar a infraestructura y/o servicios deportivos en generales, infraestructura deportiva, losas deportivas, locales deportivos multiusos, lozas deportivas, servicios y/o infraestructura deportiva, campos deportivos

Acápite de las bases : **Sección:** Especifico **Numeral:** 3.2 **Literal:** b **Página:** 36

Artículo y norma que se vulnera (En el caso de Observaciones):

Artículo 2 de la Ley de contrataciones del Estado

Análisis respecto de la consulta u observación:

En el marco de lo establecido por los Numerales 7.2 y 8.2.6 de la Directiva N° 023-2016-ISCE/CD; las cuales prescriben:

7.2. Conforme al artículo 51 del Reglamento, la absolución de consultas y observaciones se realiza de manera motivada mediante pliego que se elabora conforme a lo que establece la presente Directiva; en el caso de las observaciones se debe indicar si estas se acogen, se acogen parcialmente o no se acogen. (..)

8.2.6. Análisis respecto de la consulta y/u observación recibida, que supone detallar la respuesta a la solicitud formulada por el participante y el análisis que la sustenta, así como el argumento desarrollado para desvirtuar o confirmar la transgresión normativa identificada por el proveedor.

En ese contexto, se debe precisar como primer punto, que la Subgerencia de Ejecución de Inversión Pública, desarrolla sus funciones en cuanto se refiere a la formulación de los términos de referencia, en estricto amparo del artículo 16 de la Ley de Contrataciones del Estado, el mismo que señala:

El área usuaria es la responsable de formular las especificaciones técnicas, términos de referencia o expediente técnico, (¿).

En ese mismo sentido, el artículo 29 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado, señala expresamente que: (..) es responsabilidad del área usuaria la adecuada formulación del requerimiento, debiendo asegurar la calidad técnica y reducir la necesidad de su reformulación por errores o deficiencias técnicas que repercutan en el proceso de contratación. Bajo tal contexto normativo; resulta necesario mencionar lo indicado por el OSCE, en su Opinión N° 002-2020/DTN; la cual precisa que:

(¿) el área usuaria es la dependencia que cuenta con los conocimientos técnicos necesarios para definir las características técnicas de los bienes, servicios y obras que se habrán de contratar.

Dichos argumentos legales, han sido reiterados en diversos pronunciamientos por parte del OSCE, como son los pronunciamientos: PRONUNCIAMIENTO N° 174-2023-DGR; ; PRONUNCIAMIENTO N° 037-2023/OSCE-DGR; PRONUNCIAMIENTO N° 035-2023/OSCE-DGR; PRONUNCIAMIENTO N° 105-2023/OSCE-DGR; PRONUNCIAMIENTO N° 105-2023/OSCE-DGR; entre otros.

Ahora bien, del análisis de la observación del participante; se advierte que, la observación planteada está orientada a la modificación del concepto de obras similares, solicitando se considere otros tipos de obras o infraestructura.

Sobre el particular y haciendo un análisis a fondo de la presente observación, se advierte que la petición tiene coincidencia en general, con los otros participantes observantes, en el hecho de modificar el concepto de obras; en consecuencia, el pedido que se realiza no puede catalogarse como una petición aislada o de interés particular; toda vez que, existe coincidencia argumentativa para la ampliación del concepto de obras similares.

Entidad convocante :MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN MARCOS

Nomenclatura :LP-SM-64-2024-MDSM/CS-1

Nro. de convocatoria :1

Objeto de contratación :Obra

Descripción del objeto :CONTRATACION DE EJECUCION DE OBRA CREACION DEL SERVICIO DE PRÁCTICA DEPORTIVA Y/O RECREATIVA EN EL MINICOMPLEJO DEPORTIVO DEL CASERIO UNION QUICHQUI DE CENTRO POBLADO DE PICHU QUINHUARAGRA DISTRITO DE SAN MARCOS DE LA PROVINCIA DE HUARI DEL DEPARTAMENTO DE ANCASH CON CUI N° 2619450

Especifico3.2b36

Artículo y norma que se vulnera (En el caso de Observaciones):

Artículo 2 de la Ley de contrataciones del Estado

Análisis respecto de la consulta u observación:

En este sentido, analizando en detalle las obras a las cuales pretenden se amplie el concepto de similares; se advierte que, los diversos observantes, proponen obras análogas; pero también algunas semejantes a la naturaleza de la funcionalidad de la obra materia de objeto de contratación; en ese sentido, esta área usuaria, en el marco de lo establecido en el literal a, del Artículo 2 de la Ley de Contrataciones del Estado; ha decidido acoger de forma parcial la observación; todo ello, en aras de no generar restricciones de participación a posibles postores potenciales. Bajo las consideraciones antes descritas y al amparo de lo prescrito el numeral 29.11 del artículo 29 del Reglamento de la Ley de contrataciones:

(¿) el requerimiento puede ser modificado para mejorar, actualizar o perfeccionar las especificaciones técnicas, los términos de referencia y el expediente técnico de obra, así como los requisitos de calificación, previa justificación que debe formar parte de dicho expediente, bajo responsabilidad. Las modificaciones cuentan con la aprobación del área usuaria.

Bajo dichas consideraciones fácticas y legales, este despacho en calidad de área usuaria, acoge de forma parcial la observación; por ende, Autoriza la modificación del concepto de obras similares; de la siguiente forma:

Se considerará como obras similares a, ejecución de obras que correspondan a: creación y/o construcción y/o mejoramiento y/o ampliación y/o reconstrucción y/o implementación y/o rehabilitación y/o renovación y/o optimización de: complejos deportivos y/o minicomplejos deportivos y/o servicios y/o infraestructura deportiva.

Precisión de aquello que se incorporará en las bases a integrarse, de corresponder:

null

Entidad convocante : MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN MARCOS

Nomenclatura : LP-SM-64-2024-MDSM/CS-1

Nro. de convocatoria : 1

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : CONTRATACION DE EJECUCION DE OBRA CREACION DEL SERVICIO DE PRÁCTICA DEPORTIVA Y/O RECREATIVA EN EL MINICOMPLEJO DEPORTIVO DEL CASERIO UNION QUICHQUI DE CENTRO POBLADO DE PICHU QUINHUARAGRA DISTRITO DE SAN MARCOS DE LA PROVINCIA DE HUARI DEL DEPARTAMENTO DE ANCASH CON CUI N° 2619450

Ruc/código :	20600341325	Fecha de envío :	26/12/2024
Nombre o Razón social :	CONSTRUCTORA RIVERA AQUINO S.A.C.	Hora de envío :	21:00:42

Observación: Nro. 6

Consulta/Observación:

Observamos el extremo restrictivo y limitativo que se ha prescrito en las bases, al consignar que el porcentaje de participación mínima de cada consorciado será mayor al 40% y además, establece que la participación para el consorciado que aporta mayor experiencia en la especialidad; es decir, obras similares sea mayor al 55%., cuando dicho resultante representa que las empresas tengan una capacidad de libre contratación superior a al mínimo otorgado por el OSCE; en ese sentido solicitamos en aras de una mayor pluralidad de postores se modifique a un porcentaje de 5% de la participación mínima de cada consorciado, hecho que resulta razonable a los principios de libre concurrencia del artículo 2 de la ley de contrataciones del estado.

Acápite de las bases : Sección: Especifico Numeral: 14 Literal: L Página: 33

Artículo y norma que se vulnera (En el caso de Observaciones):

Artículo 2 de la Ley de contrataciones del Estado

Análisis respecto de la consulta u observación:

Sobre la observación planteada, es importante destacar lo señalado en el PRONUNCIAMIENTO N.º 493-2023-OSCE-DGR:

¿El numeral 49.5 del artículo 49 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado establece que el área usuaria tiene la potestad de definir el número máximo de consorciados, el porcentaje mínimo de participación de cada consorciado y/o que el integrante del consorcio con mayor experiencia cumpla con un porcentaje específico de participación."

Asimismo, el numeral 6.1 de la Directiva N.º 005-2019-OSCE/CD "Participación de proveedores en consorcio en las contrataciones del Estado" indica:

"(¿) De acuerdo con el Anexo N.º 1 - Definiciones del Reglamento, el consorcio es un contrato asociativo en el cual dos (2) o más personas se asocian, con criterios de complementariedad de recursos, capacidades y aptitudes, para contratar con el Estado. El área usuaria puede establecer el número máximo de consorciados en función de la naturaleza de la prestación, así como el porcentaje mínimo de participación de cada consorciado, y que el integrante con mayor experiencia cumpla con un porcentaje determinado de participación."

Este razonamiento también es respaldado por la Opinión N.º 002-2020/DTN, la cual enfatiza que el área usuaria es la responsable de definir las características técnicas de los bienes, servicios y obras que serán contratados, debido a su conocimiento especializado.

Con base en lo expuesto, se concluye que es facultad exclusiva de la Entidad, a través de su área usuaria, establecer las condiciones para los consorcios, en atención a la naturaleza de la prestación.

Ahora bien, del análisis integral del pliego de consultas y observaciones se advierte que la mayoría de postores, solicita una reformulación en las condiciones de los postores en cuanto se refiere a la presentación en forma de consorcios; en ese sentido el área usuaria de la entidad, como mejor conocedora de sus necesidades, y en ejercicio de sus facultades descritas en el artículo 16 de la ley y el artículo 29 del reglamento; específicamente al amparo de lo prescrito el numeral 29.11 del artículo 29 del reglamento de la ley de contrataciones, que prescribe: El requerimiento puede ser modificado para mejorar, actualizar o perfeccionar las especificaciones técnicas, los términos de referencia y el expediente técnico de obra, así como los requisitos de calificación, previa justificación que debe formar parte de dicho expediente, bajo responsabilidad las modificaciones cuentan con la aprobación del área usuaria. Por lo tanto, en aras de generar mayor pluralidad de postores y no imponer aspectos o extremos limitativos ha decidido acoger de forma parcial la observación y reformular las condiciones de los consorciados de la siguiente manera: numeral 14. (I) los consorciados deberán de especificar en la promesa de consorcio las obligaciones contractuales que corresponda a cada integrante, en cuanto se refiere a las obligaciones financieras, administrativas, tributarias y legales; del mismo modo, el porcentaje de participación mínima de cada consorciado será mayor o igual al cinco por ciento.

Precisión de aquello que se incorporará en las bases a integrarse, de corresponder:

null